

UNIONE TERRITORIALE INTERCOMUNALE

RIVIERA BASSA FRIULANA – RIVIERE BASSE FURLANE

Determinazione nr. 84 del 09/11/2020

CENTRALE UNICA DI COMMITTENZA

OGGETTO: COMUNE DI CARLINO – PROCEDURA DI GARA APERTA AI SENSI DELL'ART. 60 DEL D.LGS. N. 50/2016 E SS.MM.II. PER L'AFFIDAMENTO DELL'INCARICO DI PROGETTAZIONE PRELIMINARE, DEFINITIVA ED ESECUTIVA, DIREZIONE LAVORI E COORDINAMENTO DELLA SICUREZZA IN FASE DI PROGETTAZIONE E DI ESECUZIONE PER LA REALIZZAZIONE DELL'INIZIATIVA DI COABITARE SOCIALE IN PIAZZA SAN ROCCO A CARLINO – PRIMO E SECONDO LOTTO – CIG: 80742401A2 – RIAPERTURA DEL PROCEDIMENTO DI GARA A SEGUITO DELLA SENTENZA ESECUTIVA N 335/2020 DEL TAR FVG

Istruttore: Ing. Cristina Maconi

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

VISTI:

- La L.R.26/2014 e s.m.i. mediante cui, ai sensi dell'art 56 quater, è stata costituita di diritto dal 15.04.2016 l'Unione territoriale intercomunale Riviera Bassa Friulana (di seguito U.T.I.);
- Lo Statuto dell'U.T.I., come da ultimo approvato con deliberazione dell'Assemblea dei Sindaci n.4 del 05.03.2018;
- La L.R.31/2018 recante: "*Modifiche alla L.R. 12.12.2014, N.26 (...), alla L.R. 17.07.2015, n.18 (...), e alla L.R.31.03.2006, n.6 (...)*";
- la deliberazione dell'Assemblea dei Sindaci n. 8 del 19 marzo 2018 con la quale è stato eletto il Presidente dell'Unione;
- il decreto del Presidente n. 2 del 26/02/2020 recante nomina della Dott.ssa Luisa Cantarutti a Direttore Generale ad interim dell'U.T.I Riviera Bassa Friulana;

VISTE:

- la deliberazione dell'Assemblea dei Sindaci n. 1 del 21/04/2020 recante "*Nota di aggiornamento al D.U.P., Bilancio di previsione 2020-2022 e allegati - approvazione*";
- le deliberazioni di variazione al bilancio di previsione 2020-2022 fino ad ora intervenute;
- la deliberazione dell'Ufficio di Presidenza n. 13 del 12/05/2020 recante "*Approvazione del Piano esecutivo di gestione 2020-2020 ai sensi dell'art.169 del d.lgs. 267/2000 e s.m.i.*";

- le deliberazioni dell’Ufficio di Presidenza di variazione al P.E.G. 2020-2022 fino ad ora intervenute;

VISTA la deliberazione dell’Assemblea dei Sindaci n. 35 del 20/12/2018 relativa all’approvazione della “*Convenzione fra l’U.T.I. Riviera Bassa Friulana e i comuni di Carlino e San Giorgio di Nogaro per lo svolgimento di servizi e funzioni della Centrale Unica di Committenza (C.U.C.) dell’U.T.I.*”;

RICHIAMATE:

- la determinazione a contrarre n. 146 del 05/07/2019 con cui il Responsabile dell’Area tecnica – Servizio Lavori pubblici del Comune di Carlino trasmetteva alla C.U.C. dell’U.T.I. Riviera Bassa Friulana tutta la documentazione tecnica relativa all’ “incarico di progettazione preliminare, definitiva ed esecutiva, direzione lavori e coordinamento della sicurezza in fase di progettazione e di esecuzione per la realizzazione dell’iniziativa di coabitare sociale in Piazza San Rocco a Carlino – Primo e secondo lotto” e incaricava la C.U.C. dell’U.T.I. Riviera Bassa Friulana al fine di indire e gestire una procedura di gara aperta sotto soglia comunitaria, secondo quanto specificato nel D.Lgs. 50/2016, per affidare l’appalto di cui trattasi;
- la determinazione n. 127 del 06/11/2019 con cui il Responsabile del Servizio C.U.C. approvava la documentazione predisposta dalla C.U.C., composta dal Disciplinare di gara e suoi allegati, ovvero Allegato 1-bis) Modello - Dichiarazione complementare al DGUE; Allegato 2) Modello - Dichiarazione per avvalimento; Allegato 3) Modello – Dichiarazione di avvenuto sopralluogo, e procedeva all’avvio del procedimento di gara;
- la determinazione n. 140 del 26/11/2019, con cui il Responsabile della C.U.C. approvava la documentazione di gara rettificata, a seguito dell’approvazione delle modifiche alla documentazione tecnica da parte del Responsabile dell’Area Tecnica – Servizio Lavori Pubblici del Comune di Carlino (mediante determinazione n. 313 del 26/11/2019), e prorogava i termini di presentazione delle offerte al 16/12/2019 alle ore 12.00;

RICHIAMATI:

- la determinazione n. 174 del 18/12/2019 del Responsabile della C.U.C. con cui si nominava Commissione Giudicatrice e si pubblicava l’elenco degli operatori economici ammessi alla fase di valutazione tecnica, a seguito dell’apertura e valutazione della busta amministrativa, ovvero:
 1. AB&P ENGINEERING SRL (MANDATARIO DI RTP);
 2. AM ENGINEERING DESIGN DI ALBERTO MINATO (MANDATARIO DI RTP);
 3. ARCHEST SRL (MANDATARIO DI RTP);
 4. EUROPROGETTI;
 5. ING. TURISINI (MANDATARIO DI RTP);
 6. INM AND PARTNER;
 7. ARCH. VIGNERI (MANDATARIO DI RTP);
- il verbale della Commissione giudicatrice relativo all’apertura ed alla valutazione della busta tecnica, che assegnava a ciascun operatore economico i seguenti punteggi:

	Imprese	Totale elementi tecnici
A	AB&P ENGINEERING SRL (MANDATARIO DI RTP)	64,680
B	AM ENGINEERING DESIGN DI ALBERTO MINATO (MANDATARIO DI RTP)	20,335
C	ARCHEST SRL (MANDATARIO DI RTP)	41,335
D	EUROPROGETTI;	13,860
E	ING. TURISINI (MANDATARIO DI RTP)	12,600
F	INM AND PARTNER	66,780

G	ARCH. VIGNERI (MANDATARIO DI RTP)	44,030
---	-----------------------------------	--------

CONSIDERATO che secondo quanto disposto dall'art. n. 17.6 del disciplinare di gara: "È stabilita una clausola di sbarramento secondo le linee guida n. 2 dell'ANAC di attuazione del D.Lgs 50/2016 e s.m.i. relative all'Offerta economicamente più vantaggiosa (approvate dal Consiglio dell'Autorità con Delibera n. 1005 del 21.09.2016). Pertanto, chiusa la fase di valutazione delle offerte tecniche e di assegnazione dei relativi punteggi come indicato nel presente articolo, a seguito della riparametrazione di cui al precedente punto 17.5 saranno ammessi alla successiva fase di valutazione dell' "Offerta economica" i concorrenti che avranno ottenuto per l'offerta tecnica presentata un punteggio almeno pari a 45 punti su un massimo attribuibile di 70 punti.";

PRESO ATTO che in esito alla predetta previsione erano risultati ammissibili alla successiva fase di valutazione solamente gli operatori economici AB&P ENGINEERING SRL (MANDATARIO DI RTP) e INM AND PARTNER;

RICHIAMATO il verbale della Commissione giudicatrice relativo all'apertura ed alla valutazione della busta economica, che assegnava agli operatori economici ammessi i seguenti punteggi:

	Imprese	Totale elementi tecnici	Totale elementi economici	Punteggio finale
A	AB&P ENGINEERING SRL (MANDATARIO DI RTP)	64,680	30	94,680
B	AM ENGINEERING DESIGN DI ALBERTO MINATO (MANDATARIO DI RTP)	20,335		
C	ARCHEST SRL (MANDATARIO DI RTP)	41,335		
D	EUROPROGETTI;	13,860		
E	ING. TURISINI (MANDATARIO DI RTP)	12,600		
F	INM AND PARTNER	66,780	28,301	95,081
G	ARCH. VIGNERI (MANDATARIO DI RTP)	44,030		

RICHIAMATE altresì:

- La proposta di aggiudicazione trasmessa dal Responsabile della C.U.C. al Responsabile dell'Area tecnica – Servizio Lavori pubblici del Comune di Carlino con prot. n. 2063 del 20/12/2020;
- La determinazione di aggiudicazione n. 70 del 07/04/2020 del Responsabile dell'Area Tecnica del Comune di Carlino con cui:
 - Si prendeva atto dei verbali delle operazioni di gara trasmessi dalla C.U.C. dell'U.T.I. Riviera Bassa Friulana, riscontrando quale miglior offerente la società INM AND PARTNER;
 - Si Affidava l'incarico di progettazione all'operatore economico INM AND PARTNER per un importo complessivo di € 196.675,05 e si procedeva alla registrazione dell'impegno contabile di spesa;

PRESO ATTO che in data 08/06/2020, prot. n. 1171/2020-A, è pervenuta all'U.T.I. la notifica del ricorso al TAR del Friuli Venezia Giulia n. 161/2020 da parte della società AB&P Engineering S.R.L. (P. IVA 01777980937), mandataria del costituendo RTP con la società IN.AR.CO. S.R.L., l'arch. Roberto Del Mondo, il dott. geol. Alessandro Pavan, contro il Comune di Carlino, l'U.T.I. Riviera Bassa Friulana (quale Centrale Unica di Committenza), e nei confronti di INM & Partner S.R.L.

RICHIAMATA la deliberazione dell'Ufficio di Presidenza n. 25 del 23/06/2020, con cui:

- si approvava di resistere in giudizio nel procedimento promosso da AB&P Engineering S.R.L. (P. IVA 01777980937), in qualità di mandataria di costituendo RTP, contro il contro il Comune

di Carlino, l'U.T.I. Riviera Bassa Friulana (quale Centrale Unica di Committenza), e nei confronti di INM & Partner S.R.L. avanti il TAR Friuli Venezia Giulia;

- si decideva di ricorrere alla collaborazione esterna, ad alto contenuto di professionalità, del difensore in giudizio in conformità alle vigenti disposizioni di legge;

RICHIAMATE altresì le seguenti comunicazioni trasmesse dall'U.T.I. al Responsabile dell'Area Tecnica del Comune di Carlino:

- Protocollo n. 1170 del 15/06/2020, di richiesta di trasmissione del nominativo del legale incaricato della valutazione degli atti per l'eventuale costituzione in giudizio, e di coordinamento della difesa in giudizio, a cui non perveniva riscontro;
- Protocollo n. 1203 del 25/06/2020, con cui il Direttore Generale comunicava il nominativo dell'Avvocato incaricato per la predisposizione della difesa in giudizio dell'U.T.I., consigliava la costituzione del Comune di Carlino e precisava la disponibilità dell'U.T.I. al totale assorbimento della spesa, richiedendo la formalizzazione tempestiva, da parte di Carlino, della decisione in merito alla costituzione in giudizio, cui non perveniva risposta;

VISTA la Sentenza n. 335/2020 del TAR del Friuli Venezia Giulia, trasmessa con protocollo n. 1782 del 08/10/2020 al Comune di Carlino, che ha disposto l'accoglimento del ricorso promosso da AB&P Engineering S.r.l. e, per l'effetto, *"...vanno annullati l'aggiudicazione della gara d'appalto in questione alla società INM & Partner s.r.l. e gli altri atti impugnati, laddove hanno omesso di escluderla dalla gara in esito alla valutazione delle offerte tecniche..."*;

CONSIDERATO che:

- l'eventuale proposizione del ricorso in appello, innanzi al Consiglio di Stato, per l'impugnazione della sentenza n. 335/2020 del TAR del Friuli Venezia Giulia comporterebbe un costo, in capo all'U.T.I. di € 6.000,00 solamente per l'acquisto del contributo unificato necessario per l'iscrizione della causa a ruolo ed esporrebbe la medesima ad ulteriori costi, non minori ad € 10.000,00 complessivi, per la difesa in giudizio in sede di appello, con l'ulteriore rischio di una condanna alle spese avversarie in ipotesi di esito negativo dell'appello;
- in esito a quanto esposto al punto precedente lo stesso legale incaricato della difesa dell'U.T.I. in I grado ha sconsigliato l'impugnazione;
- il controinteressato INM & Partner S.r.l. (cioè il soggetto che risultava essere maggiormente interessato da una riforma della sentenza n. 335/2020 e alla conferma delle statuizioni a suo tempo assunte) ha espressamente chiarito che non intende proporre appello con email del proprio legale di data 08/10/2020;
- il Comune di Carlino, peraltro non costituitosi in I grado, non ha dato alcuna disponibilità né a proporre appello né a coadiuvare eventualmente l'U.T.I. in termini di spese;
- l'analisi della citata sentenza n. 335/2020 induce a ritenere preferibile un'adesione ai contenuti della stessa, in considerazione dell'elevata incertezza sottesa al giudizio in appello e, al contempo, in tal senso depone anche l'indiscutibile e certo aumento delle spese correlate alla difesa in giudizio;
- la sentenza, contiene un'analisi completa e fondata in quanto sussiste oggettivamente *"...un insanabile contrasto tra documentazione amministrativa e offerta tecnica..."* di INM & Partner S.r.l. di cui, tuttavia, la Commissione Giudicatrice non ha preso contezza in maniera incolpevole né, parimenti, il Seggio di gara avrebbe potuto rilevare, in esito alle operazioni di valutazione delle offerte amministrative, detto contrasto;

VISTA, altresì la deliberazione dell'Ufficio di Presidenza n. 31 del 05.11.2020 ove viene deliberato di non proporre appello e dare esecuzione, previa informativa al Comune di Carlino, alla sentenza n. 335/2020 del TAR FVG, seguendo l'iter di riapertura del procedimento proposto dal legale

incaricato dall'U.T.I. per la resistenza in giudizio, demandando al Direttore Generale la predisposizione di tutti gli atti necessari in tal senso;

RITENUTO pertanto di ottemperare alla sentenza n. 335/2020 del TAR FVG nei termini proposti nel parere del legale che assiste l'U.T.I., seguendo l'iter qui integralmente riportato per la riapertura del procedimento di gara:

- a) presa d'atto dei contenuti della sentenza, dell'annullamento dell'aggiudicazione e del verbale della seduta pubblica in cui si sono aperte le buste tecniche "B" e di tutti i successivi verbali delle sedute riservate rispetto alle buste "B" e della seduta pubblica di lettura dei risultati ed apertura della busta economica "C". Restano salvi i verbali della busta amministrativa "A" perché, benchè impugnati, si afferma, in un passaggio della sentenza, che sarebbe stato legittimo l'esame dell'ammissione alla gara in quella specifica fase; inoltre si parte dal primo verbale di apertura della busta "B" della medesima Commissione per quanto si evince nella sentenza nella parte (pag. 10 in alto), in cui si legge che vi sarebbe una contraddittorietà ritraibile "...dal piano esame del contenuto dell'offerta tecnica...", cioè dall'esame preliminare, in seduta pubblica, dei contenuti dell'offerta tecnica anche se vi è una contraddittorietà rispetto all'ultima parte della sentenza dove si legge, prima del P.Q.M., che si sarebbe dovuto procedere all'esclusione "*in esito alla valutazione delle offerte tecniche*". Quindi, nel dubbio, è preferibile prendere le mosse dal primo verbale in seduta pubblica della busta "B";
- b) previa riattribuzione, da parte del RUP, dei poteri alla medesima Commissione Giudicatrice (ex. art. 77, c. 11 del D.Lgs. 50/2016) affinché, dopo aver proceduto alla proposta al RUP di esclusione in esito alla sentenza in oggetto e con la preliminare presa d'atto che i contenuti dell'offerta tecnica di INM & Partner S.r.l. non sono conformi alla documentazione amministrativa (e con adozione, da parte del RUP, di un provvedimento apposito e conferma di un tanto alla Commissione), riprenda dall'inizio la propria valutazione ed i confronti a coppie, tenuto conto dei contenuti delle previsioni delle Linee Guida ANAC n. 2;
- c) nuove operazioni di valutazione delle offerte tecniche con il confronto a coppie da parte della Commissione giudicatrice;
- d) redazione della nuova graduatoria tecnica, alla quale si aggiungono i dati dell'offerta economica, e nuova proposta di aggiudicazione da parte della medesima Commissione in seduta pubblica;
- e) trasmissione dalla C.U.C. al Comune di Carlino della nuova proposta di aggiudicazione, che li dovrebbe verificare ai sensi dell'art. 33 c. 1 del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i. prima di adottare un nuovo provvedimento di aggiudicazione, previa revoca/annullamento del precedente se, a quel momento, ancora non avesse provveduto;

VISTI:

- lo Statuto dell'U.T.I. Riviera Bassa Friulana;
- il D. Lgs. 267/2000;
- il D. Lgs. 50/2016 e s.m.i.;
- i D. Lgs. n. 165/2001 e n. 267/2000 in tema di funzione e responsabilità dei dirigenti;

DATO ATTO che non sussiste conflitto di interessi in capo al Responsabile del Servizio nell'adozione degli atti endo-procedimentali e nell'adozione del presente provvedimento, così come previsto dall'art. 6-bis della Legge 07/08/1990, n. 241;

ATTESO di rendere parere favorevole in ordine alla regolarità tecnica del presente provvedimento e di attestare la correttezza dell'azione amministrativa, ai sensi dell'art. 147-bis del D.Lgs. 267/2000;

DETERMINA

UNIONE TERRITORIALE INTERCOMUNALE - Determina n. 84 del 09/11/2020

Di fare integralmente proprie le premesse al presente atto e sulla base delle medesime di:

1. PRENDERE ATTO della sentenza n. 335/2020 del TAR del Friuli Venezia Giulia - Sezione I, con la quale è stato disposto l'accoglimento del ricorso promosso da AB&P Engineering S.r.l. e, per l'effetto, stabilisce che *"...vanno annullati l'aggiudicazione della gara d'appalto in questione alla società INM & Partner s.r.l. e gli altri atti impugnati, laddove hanno omesso di escluderla dalla gara in esito alla valutazione delle offerte tecniche..."*;
2. OTTEMPERARE a quanto disposto dal TAR del Friuli Venezia Giulia con sentenza citata n. 335/2020, approvando l'iter di riapertura del procedimento di gara, in ossequio a quanto indicato nel parere dell'Avv. Zgagliardich citato in premessa e conservato agli atti dell'Ente, e procedendo, quindi, alla riconvocazione della Commissione Giudicatrice nominata con determinazione n. 174 del 18/12/2019 per la data del 10/11/2020 alle ore 9.00
3. PRENDERE ATTO della volontà manifestata dall'organo competente in materia di resistenza in giudizio di non proporre appello e di dare esecuzione, previa informativa al Comune di Carlino, alla sentenza n. 335/2020 del TAR FVG rispettando la procedura di cui in motivazione, così come da deliberazione dell'Ufficio di Presidenza n. 31 del 05.11.2020 in premessa citata;
4. TRASMETTERE al Comune di Carlino, a cui è già stata inoltrata con protocollo n. 1782/2020 la sentenza n. 335/2020 del TAR FVG, senza aver ricevuto alcun riscontro o contatto da parte dell'ente interessato, la seguente ulteriore comunicazione: *"di ottemperanza a quanto disposto dal TAR del Friuli Venezia Giulia con sentenza citata n. 335/2020, con la riapertura del procedimento di gara riferito alle operazioni di valutazione delle offerte tecniche cui seguirà nuova graduatoria tecnica e conseguente nuova proposta di aggiudicazione da parte della medesima Commissione tecnica, che verrà rimessa dalla CUC al Comune di Carlino per le verifiche di competenza della stazione appaltante ai sensi dell'art. 33 c. 1 del D.Lgs. 50/2016 finalizzate all'adozione della nuova proposta di aggiudicazione, previa revoca/annullamento del precedente atto se, a quel momento, il Comune di Carlino ancora non avesse provveduto"*;
5. INDIVIDUARE ai sensi dell'art. 5 comma 1 della L.241/1990 quale Responsabile del procedimento in oggetto la scrivente, dott.ssa Luisa Cantarutti;
6. NOMINARE quale segretario verbalizzante delle sedute della Commissione Giudicatrice l'ing. Cristina Maconi, responsabile dell'istruttoria;
7. RIBADIRE che ai sensi dell'art. 6 bis della L.241/1990 e s.m.i. non esiste in capo alla scrivente conflitto di interesse neppure potenziale nell'adozione del presente provvedimento;
8. DISPORRE la pubblicazione del presente atto all'Albo Pretorio dell'U.T.I. Riviera Bassa Friulana e sul sito dell'Ente, alla sezione Amministrazione trasparente - Bandi di gara e contratti, nel rispetto della tutela alla riservatezza secondo quanto disposto dal GDPR 2016/679 in materia di protezione dei dati personali.
- 9.
- 10.

Il Responsabile
Dott.ssa Luisa Cantarutti

UNIONE TERRITORIALE INTERCOMUNALE

RIVIERA BASSA FRIULANA – RIVIERE BASSE FURLANE

N.RO DETERMINA	DATA	PROPOSTA DA	DATA ESECUTIVA'
84	09/11/2020	CENTRALE UNICA DI COMMITTENZA	09/11/2020

OGGETTO: COMUNE DI CARLINO – PROCEDURA DI GARA APERTA AI SENSI DELL'ART. 60 DEL D.LGS. N. 50/2016 E SS.MM.II. PER L'AFFIDAMENTO DELL'INCARICO DI PROGETTAZIONE PRELIMINARE, DEFINITIVA ED ESECUTIVA, DIREZIONE LAVORI E COORDINAMENTO DELLA SICUREZZA IN FASE DI PROGETTAZIONE E DI ESECUZIONE PER LA REALIZZAZIONE DELL'INIZIATIVA DI COABITARE SOCIALE IN PIAZZA SAN ROCCO A CARLINO – PRIMO E SECONDO LOTTO – CIG: 80742401A2 – RIAPERTURA DEL PROCEDIMENTO DI GARA A SEGUITO DELLA SENTENZA ESECUTIVA N 335/2020 DEL TAR FVG

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Il sottoscritto impiegato responsabile certifica che copia della presente determina viene pubblicata all'Albo Pretorio on line il 09/11/2020 e vi rimarrà per 15 (quindici) giorni consecutivi, fino al 24/11/2020.

Addì 09/11/2020

L'impiegato responsabile
F.to Ing. Cristina Maconi

E' Copia conforme all'originale firmato digitalmente.